РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-1017/2021

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 14.07.2021 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 19.07.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» — врио заместителя руководителя Управления;

Члены комиссии:

«_____» — главный государственный инспектор отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

«_____» — эксперт отдела защиты конкуренции и соблюдения рекламного законодательства Управления;

в отсутствии Заявителя, надлежащим образом уведомленного о рассмотрении жалобы;

в присутствии представителя Заказчика по доверенности посредством ВКС;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 07.07.2021 № 6546-эп/21) (далее — Жалоба) на действия АО «ГК «Северавтодор» при проведении аукциона в электронной форме, извещение № 32110429379, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России, Управление) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила жалоба (вх. от 07.07.2021 № 6546-эп/21) «_____» (далее – Заявитель) на действия АО «ГК «Северавтодор» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку опор наружного освещения для Филиала №1 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32110429379.

Заявитель обжалует положения документации о закупке в части требований к характеристикам товара, указанным в техническом задании.

В силу части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном

антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 14.07.2021. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

Изучив имеющиеся материалы Жалобы, представленные доказательства, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Закупочная деятельность Заказчика регулируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в АО «ГК «Северавтодор» (далее — Положение о закупке). Положение о закупке утверждено Решением Совета директоров АО «ГК «Свеверавтодор»

(протокол от 27.12.2018 № 12/2018).

29.06.2021 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 32110429379 о проведении аукциона в электронной форме. В действующей редакции документация размещена 14.07.2021.

Жалоба поступила в Ханты-Мансийское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о закупках действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Рассмотрев документацию о закупке и материалы Жалобы Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Предметом закупки является поставка опор наружного освещения. Согласно пункту 1 технического заданию Заказчик установил следующие требования к товару: «Опора круглая кононическая, высотой 9 метров, оцинкованная. Опора монтируется на индивидуальный фундамент. Качество оцинкованного покрытия должно удовлетворять требованиям ГОСТ, а также исключена пятнистость опор».

Заявитель считает, что Заказчик неправомерно указал в документации требование об исключении пятнистости опор по следующим доводам.

В техническом задании указано, что покрытие выполняется методом горячего цинкования. Качество оцинкованного покрытия должно удовлетворять требованиям ГОСТ, а также исключена пятнистость опор.

Метод горячего цинкования в соответствии с пунктом 2.1.3 ГОСТ 9.307-89 ПОКРЫТИЯ ЦИНКОВЫЕ ГОРЯЧИЕ имеет следующие требования к покрытию:

«2.1. Внешний вид покрытия.

2.1.1. При внешнем осмотре поверхность цинкового покрытия должна быть гладкой или шероховатой, покрытие должно быть сплошным. Цвет покрытия от серебристо- блестящего до матового темно-серого.

2.1.2. На поверхности изделий не должно быть трещин, забоин, вздутий.

2.1.3. Наличие наплывов цинка недопустимо, если они препятствуют сборке. Крупинки гартцинка диаметром не более 2 мм, рябизна поверхности, светло-серые пятна и цвета побежалости, риски, царапины, следы захвата подъемными приспособлениями без разрушения покрытия до основного металла не являются дефектами».

По мнению Заявителя, наличие темных участков (пятен) на цинковом покрытии опор не влияет на их функциональные характеристики, предусмотрено ГОСТом 9.307-89. А требование заказчика об исключении пятнистости опор невыполнимо без применения декоративного покрытия, нанесение которого техническим заданием не предусмотрено. Таким образом, указанные действия Заказчика ограничивают круг потенциальных участников закупки.

Заказчик сообщил, что указанные в Жалобе спорные характеристики товара не могут быть

изменены им в одностороннем порядке, поскольку закупка № 32110429379 проводится АО «ГК «Северавтодор» для исполнения муниципального контракта жизненного цикла № 94 от 25.09.2020.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что между АО «ГК «Северавтодор» и МКУ «Управление капитального строительства города Нижневартовска» 25.09.2020 заключен муниципальный контракт № 94 на выполнение работ по строительству и содержанию объекта «Улица Московкина от улицы Героев Самотлора до улицы Салманова г. Нижневартовска» (далее – Контракт).

Согласно письму №104-Исх-1786 от 25.06.2021 МКУ «УКС г. Нижневартовска» согласовывает замену опор круглых конических оцинкованных PSKT-90-3, высотой 9 м на опоры ОКК-9 с дополнительным кронштейном по объекту: «Улица Московкина от улицы Героев Самотлора до улицы Салманова г. Нижневартовска» (далее - Объект) без увеличения сметной стоимости и ухудшения качества применяемого материала в соответствии с условиями Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ при следующих условиях:

1. Соединительные фланцы опор освещения и фундаментов необходимо предусмотреть в круглом исполнении.

2. Качество оцинкованного покрытия опор освещения должно удовлетворять требованиям ГОСТ, а также исключена пятнистость опор.

Также согласно условиям муниципального контракта жизненного цикла от 25.09.2020 №94 на выполнение работ по строительству и содержанию Объекта, все изменения в проектно-сметную документацию по инициативе подрядной организации вносятся инициатором за свой счет и предоставляются в адрес заказчика на рассмотрение, согласование и выдачу в производство работ.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, АО «ГК «Северавтодор» несет ответственность в соответствии со статьей 12 Контракта.

В целях реализации обязанностей, установленных Контрактом, в соответствии с Законом № 223-ФЗ, Положением о закупках, Заказчик разместил 29.06.2021 в ЕИС извещение о проведении закупки в форме аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку опор наружного освещения для Филиала №1 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32110429379.

Частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Таким образом, при описании в документации о закупке № 32110429379 характеристик товара, Заказчик АО «ГК «Северавтодор» указал конкретные требования во исполнение условий муниципального контракта 25.09.2020 № 94.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком к участникам закупки, составу заявок на участие в закупке, обусловлены исполнение муниципального контракта, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений Закона о закупках отсутствуют.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу «_____» (вх. от 07.07.2021 № 6546-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АО «ГК «Северавтодор» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку опор наружного освещения для Филиала №1 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 32110429379, необоснованной.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии «_____»

Члены Комиссии: «_____»

«_____»